

FÁBIO COSTA SOARES
Juiz de Direito do TJRJ

**ACESSO DO CONSUMIDOR À JUSTIÇA: OS FUNDAMENTOS
CONSTITUCIONAIS DO DIREITO À PROVA E DA INVERSÃO DO
ÔNUS DA PROVA**

EDITORA LUMEN JÚRIS

Rio de Janeiro, 2006

SUMÁRIO

Prefácio	xv
Apresentação do Tema	xvii
Capítulo 1 - Constituição e Processo	1
1.1. Direito Processual Constitucional	7
1.2. Vertentes Constitucionais do Direito Processual na Atualidade	9
1.2.1. Acesso à Justiça e Acesso à Ordem Jurídica Justa	15
1.2.2. Efetividade do Processo: Instrumentalidade Substancial	21
Capítulo 2 - A Base Constitucional da Defesa do Consumidor	29
2.1. Tutela Jurídica do Consumidor	29
2.2. Normas Fundamentais da Defesa do Consumidor na Constituição da República de 1988	44
2.2.1. Dignidade da Pessoa Humana	45
2.2.2. Cidadania	50
2.2.3. Igualdade Material	54
2.2.4. Solidariedade Social	55
2.3. Vulnerabilidade do Consumidor	60
Capítulo 3 - Acesso do Consumidor à Justiça: Direito à Prova e Inversão do Ônus da Prova	67
3.1. Acesso do Consumidor à Justiça	67
3.1.1. Lides de Consumo: Características	67
3.1.1.1. Complexidade e anonimato das relações de consumo	69
3.1.1.2. Litigantes Eventuais vs. Litigantes Habituais	71
3.1.1.3. Capacidade Econômica dos Litigantes	72
3.1.1.4. Carentes Organizacionais	74
3.1.2. Princípio do Acesso à Justiça e Defesa do Consumidor	76
3.2. Direito Constitucional à Prova e Acesso do Consumidor à Justiça	80
3.2.1. Direito à Prova e Direito de Ação e Defesa: as Garantias Constitucionais do Acesso à Justiça, do Devido Processo Legal, do Contraditório e da Ampla Defesa..	80

Localização: 339.379.8

S676a

Código de barras: STJ00064104

3.2.2. Natureza Jurídica do Direito à Prova	90
3.2.3. Conteúdo do Direito à Prova. Proposição, Admissão, Produção e Valoração da Prova	91
3.2.4. Limites do Direito à Prova	97
3.2.5. Conceito de Prova	100
3.2.6. Objeto da Prova	103
3.2.7. Ônus da Prova	107
3.2.7.1. Conceito	107
3.2.7.2. Fundamentos das Regras de Distribuição do Ônus da Prova	110
3.2.7.3. Critérios para Distribuição do Ônus da Prova	117
3.2.7.3.1. Distribuição do Ônus da Prova no Direito Romano. Algumas Teorias Antigas ou Clássicas	118
3.2.7.3.2. Algumas Teorias Modernas sobre os Critérios de Distribuição do Ônus da Prova.	124
3.2.7.4. Aspectos Subjetivo e Objetivo do Ônus da Prova	138
3.2.7.5. Ônus da Prova e Presunções	144
3.2.7.6. Ônus da Prova no Código de Processo Civil Brasileiro de 1973	155
3.2.7.7. Iniciativa Probatória do Juiz - o Ativismo Judiciário	161
3.2.7.8. A Teoria das Cargas Probatórias Dinâmicas	176
3.3. Fundamentos Constitucionais da Inversão do Ônus da Prova	182
3.3.1. Fundamentos Constitucionais	182
3.3.1.1 Inversão do Ônus da Prova e Acesso do Consumidor à Justiça	188
3.3.1.2. Inversão do Ônus da Prova e Instrumentalidade do Processo	190
3.3.1.3. Inversão do Ônus da Prova e Devido Processo Legal	191
3.3.1.4. Inversão do Ônus da Prova e Contraditório e Ampla Defesa	192
3.3.1.5. Inversão do Ônus da Prova e Igualdade Material	193
3.3.1.6. Inversão do Ônus da Prova e Defesa do Consumidor	196
3.3.2. Espécies: Convencional, <i>Ope Legis</i> e <i>Ope Judieis</i>	197
3.3.3. Pressupostos da Inversão do Ônus da Prova <i>Ope Judieis</i>	199

Localização: 339.379.8

S676a

Código de barras: STJ00064104

3.3.3.1. Alternatividade dos Pressupostos	199
3.3.3.2. A Expressão "a critério do juiz" e Inversão por Decisão <i>Ex Officio</i> do Juiz	201
3.3.3.3. Verossimilhança das Alegações do Consumidor	204
3.3.3.4. Hipossuficiência do Consumidor	204
3.3.3.5. O Consumidor Réu e a Inversão do Ônus da Prova	209
3.3.3.6. Análise dos Pressupostos: o Princípio da Proporcionalidade	211
3.3.4. Limites à Inversão do Ônus da Prova <i>Ope Judieis</i>	215
3.3.5. Inversão ou Isenção do Ônus da Prova? A Natureza da Regra e as Presunções	218
3.3.6. Momento Processual	227
3.3.7. Inversão do Ônus da Prova <i>Ope Judieis</i> e Motivação da Decisão	232
3.3.8. Inversão do Ônus da Prova <i>Ope Judieis</i> no Processo Coletivo	236
3.3.9. Inversão do Ônus da Prova <i>Ope Judieis</i> no Procedimento Sumário	244
3.3.10. Inversão do Ônus da Prova <i>Ope Judieis</i> no Procedimento dos Juizados Especiais Cíveis	247
3.3.11. Inversão do Ônus da Prova na Ação de Responsabilidade do Fornecedor Pelo Fato do Produto e do Serviço	249
3.3.11.1. Inversão do Ônus da Prova na Ação de Responsabilidade do Profissional Liberal Pelo Fato do Serviço	253
3.3.12. Inversão do Ônus da Prova na Ação de Responsabilidade do Fornecedor pelo Vício do Produto e do Serviço	258
3.3.13. Inversão do Ônus da Prova e Responsabilidade pelas Despesas	261
Conclusão	265
Bibliografia	279